

## ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ И ЗАЩИТЫ ПРАВ РОДИТЕЛЕЙ И ДЕТЕЙ В СОВРЕМЕННОЙ УКРАИНЕ

*Красицкая Л.В., Донецкий национальный университет,  
кандидат юридических наук, доцент*

Правовое регулирование осуществления и защиты прав родителей и детей является одним из основных направлений деятельности государства, поскольку сложившаяся демографическая ситуация в стране, утрата приоритета семейных ценностей негативно влияют и на состояние общества в целом. Как отмечалось во время Парламентских слушаний «Институт семьи в Украине: состояние, проблемы и пути решения», которые состоялись в Верховной Раде Украины 21 сентября 2011 г., одной из острых проблем современной семьи является отсутствие согласованной стратегии воспитания детей. В силу этого возникают семейные конфликты, в основе которых – разные взгляды матери и отца на воспитание. Одной из основных задач государственной семейной политики является формирование ответственного отцовства. Дети – будущее государства, но прежде всего – его настоящее. По данным Государственной службы статистики Украины по состоянию на 1 января 2013 г. в Украине постоянное детское население в возрасте до 18 лет составляло 7 990 391 лицо, по состоянию на 1 января 2010 г. – 8 081 126 лиц. В то время как на начало 2010 г. детей было на 5 млн меньше по сравнению с 1991 г. Итак, в последнее время количество детей в Украине только уменьшается.

Нормы национального семейного законодательства Украины направлены на создание эффективного механизма осуществления и защиты прав родителей и детей. Согласно ч. 3 ст. 51 Конституции Украины от 28 июня 1996 г. семья, детство, материнство и отцовство охраняются государством. Аналогичные положения закреплены и в ч. 1 ст. 5 Семейного кодекса Украины от 10 января 2002 г. (далее – СК Украины). Пункт 2 ст. 2 Конвенции ООН о правах ребенка, принятой резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1989 г. и ратифицированной постановлением Верховной Рады УССР от 27 февраля 1991 г., провозглашает, что государства-участники принимают все необходимые меры для обеспечения защиты ребенка от всех форм дискриминации или наказания на основании статуса, деятельности, высказываемых взглядов или убеждений ребенка, родителей ребенка, законных опекунов или других членов семьи. В Украине принята и Общегосударственная программа «Национальный план действий по реализации Конвенции ООН о правах ребенка» на период до 2016 г., утвержденная Законом Украины от 5 марта 2009 г.

Евроинтеграционные процессы Украины предполагают адаптацию семейного законодательства Украины к законодательству Европейского Союза и направлены на сближение с современной европейской системой права. Важными этапами на этом пути является ратификация и присоединение Украины к международно-правовым актам в области семейных отношений, которые также становятся частью национального семейного законодательства Украины согласно ст. 13 СК Украины. Так, Законом Украины от 11 января 2006 г. Украина при-

соединилась к Конвенции о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей от 25 октября 1980 г., Законом Украины от 20 июля 2006 г. - к Конвенции о взыскании алиментов за границей от 20 июня 1956 г., Законом Украины от 14 сентября 2006 г. - к Конвенции о признании и исполнении решений относительно обязательств о содержании от 2 октября 1973 г., Законом Украины от 14 сентября 2006 г. - к Конвенции о юрисдикции, применимом праве, признании, исполнении и сотрудничестве в отношении родительской ответственности и мер по защите детей от 19 октября 1996 г. Также были ратифицированы Европейская конвенция об осуществлении прав детей от 25 января 1996 г., Конвенция о контакте с детьми от 15 мая 2003 г. (ETS № 192), Европейская конвенция о правовом статусе детей, родившихся вне брака от 15 октября 1975 г., Конвенция о международном взыскании алиментов на детей и других видов семейного содержания от 23 ноября 2007 г. и т. п.

М.В. Антокольская справедливо отмечает, что, глядя на сегодняшнюю карту семейного права в Европе, больше напоминающую лоскутное одеяло, чем единое целое [1, с. 16], спонтанная гармонизация семейного права незаметно стала неотъемлемой реальностью европейской повседневной жизни. Спонтанная гармонизация семейного права постоянно происходит в форме стихийного сближения семейного законодательства европейских стран и является результатом гармонизирующего эффекта прецедентного права Европейского суда по правам человека и Европейского суда справедливости [1, с. 12]. Судебная практика Европейского суда по правам человека оказывает сильное влияние и на сферу защиты прав родителей и детей в Украине. Согласно ст. 17 Закона Украины от 23 февраля 2006 г. «Об исполнении решений и применении практики Европейского суда по правам человека» суды применяют при рассмотрении дел практику Европейского суда по правам человека как источник права. Отмечается активное применение судами Украины при разрешении споров о лишении родительских прав и об отобрании детей от родителей без лишения их родительских прав решения Европейского суда по правам человека по делу «Савины против Украины» от 18 декабря 2008 г. (Заявление № 39948/06). Дело «Савины против Украины» - это дело об отобрании детей у слепых родителей, т. е. изъятие детей из семьи, где создание нормальных условий для детей объективно было труднодостижимым, и в жизни семьи имелись реальные проблемы. Европейский суд по правам человека в решении по делу «Савины против Украины» обращает внимание, что право родителей и детей быть друг с другом представляет основополагающую составляющую семейной жизни, и что меры национальных органов, направленные на воспрепятствование этому, являются вмешательством в права, гарантированные ст. 8 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод. Как источник права применяют суды и Решение Европейского суда по правам человека от 16 мая 2013 г. по делу «Гарнага против Украины» (Заявление № 20390/07). Суть спора состояла в том, что совершеннолетняя девушка подала заявление в орган государственной регистрации актов гражданского состояния об изменении ее отчества с «Владимировна» на «Юрьевна» (Владимиром зовут ее биологического отца, а Юрием зовут ее отчима), который ей отка-

зал в этом, ссылаясь на то, что действующим законодательством Украины предусмотрено, что отчество физического лица может быть изменено только в случае изменения его отцом своего собственного имени. После отказа в изменении отчества она обратилась в суд, указав, что нарушаются ее конституционные права, она имеет серьезные причины для изменения отчества, поскольку она хочет отграничиться от своего биологического отца и более тесно связать себя со своим отчимом и неполнородным братом. При этом она изменила по заявлению свою фамилию «Глазкова» на фамилию своего отчима - «Гарнага», которая также была фамилией ее матери и неполнородного брата. В этом решении Европейский суд по правам человека указал, что регулирование вопросов изменения отчества физических лиц в Украине имеет недостатки и содержит ограничения, которые не соответствуют закрепленной законодательством свободе изменения имени, неотъемлемой частью которого является отчество, в силу чего было установлено нарушение ст. 8 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Много споров сейчас возникает в Украине и относительно применения судами Украины принципа 6 Декларации прав ребенка, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1959 г., который предусматривает, что ребенок для полного и гармоничного развития его личности нуждается в любви и понимании. Он должен, когда это возможно, расти на попечении и под ответственностью своих родителей и во всяком случае в атмосфере любви и моральной и материальной обеспеченности; малолетний ребенок не должен, кроме тех случаев, когда имеются исключительные обстоятельства, быть разлучен со своей матерью. Однако очень многие правоведы отмечают, что есть много судебных решений, которыми этой Декларации предоставлено преимущество при правоприменении перед положениями Конвенции о правах ребенка. При этом Конвенция не содержит никакого указания на приоритет прав матери при определении судом места жительства детей [2, с. 173].

Необходимо отметить, что действующее семейное законодательство Украины относительно осуществления и защиты семейных прав родителей и детей характеризуется большей определенностью правовых норм, в отличие от законодательства, которое действовало до 1 января 2004 г., тем не менее, имеются еще и определенные пробелы правового регулирования отношений относительно осуществления и защиты прав родителей и детей, сохраняется еще и значительное количество оценочных понятий, так называемых «каучуковых норм». Так, требуют существенных изменений положения СК Украины о способах защиты, которые могут быть применены судом для защиты прав и интересов ребенка. Согласно ч. 2 ст. 18 СК Украины суд применяет способы защиты, которые установлены законом или договоренностью (договором) сторон. Так, защита прав детей чаще всего осуществляется такими способами как лишение родительских прав и отобрание ребенка от родителей без лишения их родительских прав. Отобрание ребенка от родителей без лишения их родительских прав можно определить как разновидность ограничения родительских прав. Однако, как отмечается в юридической литературе, между понятиями «ограничение родитель-

ских прав» и «отобрание детей у родителей» нет тождества [3, с. 6]. В СК Украины такой способ защиты как ограничение родительских прав не предусмотрен вообще. В то же время ограничение родительских прав следовало бы применять в случае, когда родители не по целевому назначению используют денежную помощь в связи с рождением ребенка.

Следует отметить, что СК Украины в ст. 18 предусмотрел возможность требовать в случае нарушения семейных прав и интересов возмещения материального и морального вреда, если это предусмотрено СК Украины или договором. Как способ защиты прав родителей и детей возмещение морального вреда по СК Украины может применяться в четырех случаях: 1) тот из родителей, кто проживает с ребенком, в случае его уклонения от исполнения договора об осуществлении родительских прав и выполнении родительских обязанностей тем из них, кто проживает отдельно от ребенка, обязан возместить материальный и моральный вред, причиненный другому из родителей; 2) лицо, уклоняющееся от исполнения решения органа опеки и попечительства о способах участия в воспитании ребенка и общении с ним того из родителей, кто проживает отдельно от него, обязано возместить материальный и моральный вред, причиненный тому из родителей, кто проживает отдельно от ребенка; 3) если тот из родителей, с кем проживает ребенок, создает препятствия тому из родителей, кто проживает отдельно, в общении с ребенком и участии в его воспитании, в частности если он уклоняется от исполнения решения суда о способах участия одного из родителей в воспитании ребенка, то он обязан возместить материальный и моральный вред, причиненный тому из родителей, кто проживает отдельно от ребенка; 4) лицо, которое самовольно изменило местожительство малолетнего ребенка, обязано возместить материальный и моральный вред, причиненный тому, с кем он проживал. Представляется, что многообразие семейных отношений свидетельствует, что возмещение морального вреда родителям и детям, как субъектам семейных правоотношений, возможен и в других случаях. Действующее семейное законодательство Украины не учитывает интересы ребенка и тем самым лишает возможности ребенка требовать возмещения морального вреда, если родителей лишают родительских прав вследствие жестокого обращения с ребенком, эксплуатации ребенка, принуждения его к попрошайничеству и бродяжничеству и т. п. В силу этого необходимо исключить из СК Украины положения, ограничивающие возможность требования возмещения причиненного морального вреда только случаями, предусмотренными СК Украины или договором.

В Украине, в отличие от ст. 92 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье от 9 июля 1999 г. № 278-З, законодатель предусмотрел положение, что суд, определяя размер алиментов на ребенка, не привязывается к определенной доле (процентам) от заработка (дохода) лица в зависимости от количества детей, на которых взыскиваются алименты. Рассматривая споры о взыскании алиментов на содержание ребенка до достижения им совершеннолетия, суд согласно ст. 182 СК Украины при определении размера алиментов учитывает: 1) состояние здоровья и материальное положение ребенка; 2) состояние здоровья и материальное положение плательщика алиментов; 3) наличие у плательщика алиментов других

детей, нетрудоспособных мужа, жены, родителей, дочери, сына; 4) другие обстоятельства, имеющие существенное значение. Минимальный размер алиментов на одного ребенка не может быть меньше 30 процентов прожиточного минимума для ребенка соответствующего возраста, за исключением случаев, предусмотренных ст. 184 СК Украины. В связи с этим, не совсем понятен подход законодателя к минимальному размеру алиментов - 30 процентов прожиточного минимума для ребенка соответствующего возраста. Исходя из принципа равенства не только прав матери и отца ребенка, но и равенства их обязанностей в отношении ребенка, следует увеличить минимальный размер алиментов на ребенка до пятидесяти процентов прожиточного минимума для ребенка соответствующего возраста.

Правовое регулирование семейных отношений в современной Украине, безусловно, не может быть оторванным от философской антропологии, учитывая, что участники семейного правоотношения являются, прежде всего, людьми. Антропологический подход является важным и в той части, что личность формируется в семье благодаря тому, что у нее есть отец и мать, поэтому для украинского семейного права неприемлем подход некоторых европейских стран, в частности, Швейцарии, относительно запрета использования понятий «отец», «мать», которые отнесены по законодательству Швейцарии к дискриминационным понятиям, так как конечной целью гендер майнстримингу является ликвидация пола, а лица, которые именовались матерью и отцом, должны в будущем называться нейтральным словом «родители». Также за рубежом приобретает распространение теория мультиотцовства, которая предусматривает, что у одного ребенка совсем не обязательно должно быть только двое родителей. Такие подходы противоречат не только положениям семейного законодательства Украины, а и моральным началам украинского общества, обычаям и традициям украинского народа. В украинской ментальности всегда существовало и существует особенно почтительное отношение и уважение к женщине-матери, которую украинцы называют «матшкою», «ненькою», отмечая самую тесную связь с наиболее близким человеком в мире, поэтому в Украине не возможна замена и подмена таких понятий как «мать», «отец» на понятие «один из родителей».

Таким образом, формирование правовых основ осуществления и защиты прав родителей и детей является основной обязанностью государства, надлежащее исполнение которой будет способствовать обеспечению международных стандартов прав ребенка в Украине.

#### *Список использованных источников*

1. Антокольская, М.В. Проект Европейского гражданского кодекса и проблемы гармонизации семейного права / М.В. Антокольская // Ежегодник сравнительного правоведения [Электронный ресурс]. - М., 2005. - Режим доступа : <http://forum.vurclub.ru/index.php?app=downloads&showfile=6639>. - Дата доступа : 01.06.2014.
2. Новини вчення про тлумачення правових актів: навч. посіб. з курсу тлумачення правових актів для суддів, що проходять підвищення кваліфікації, і кандидатів на посади суддів, що проходять спеціальну підготовку / В.Г. Ротань [та ін.] ; вГдп. ред., кер. авт. кол. В.Г. Ротань. - Х. : Право, 2013. - 752 с.

3. *Смирновская, С.И.* Ограничение родительских прав по семейному законодательству Российской Федерации: автореф. дис. канд. юрид. наук : 12.00.03 / С.И. Смирновская. - М., 2007. - 25 с.

**ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО УКРАИНЫ:  
СОСТОЯНИЕ, ПРОБЛЕМЫ, НЕОБХОДИМОСТЬ СИСТЕМНОГО  
СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ**

*Кузнецова Н.С., Киевский национальный университет имени Тараса Шевченко,  
доктор юридических наук, профессор, академик Национальной академии  
правовых наук Украины*

Постоянное и динамичное развитие общественных отношений, безусловно, относится не только к объективным, но и весьма прогрессивным явлениям. Вместе с тем, это требует, чтобы и отдельные правовые нормы, и правовые институты, и законодательство в целом находились в состоянии, соответствующем уровню этого развития.

Подходя к решению этой задачи с оптимистических позиций, следует ее рассматривать как решаемую. В противном случае, можно объяснить и аргументировать невозможность достижения позитивного результата.

Десять лет, прошедшие со дня введения в действие ГК Украины, дают основания для подведения некоторых итогов важного пути, который был пройден этим стержневым актом гражданского законодательства.

Несмотря на большие и малые проблемы, можно в целом констатировать, что свою основную задачу кодекс выполняет.

Сегодня можно также констатировать, что заложенные в нем основы частно-правового регулирования позволили сформировать имущественный фундамент гражданского общества: в Украине реанимирован институт частной собственности и возрождена инфраструктура предпринимательской сферы.

Можно было бы рассчитывать и на более успешные результаты, однако нельзя не признать, что Гражданский кодекс Украины работает!

В момент подготовки проекта ГК Украины, как и ГК других постсоветских государств, многие правовые нормы формировались «со стратегическим западом», в том числе и на определенную временную перспективу. Далеко не всегда можно было воспользоваться зарубежным опытом, ведь слишком разными были условия функционирования общественных отношений, регулируемых гражданским законодательством. Довольно часто разработчикам ГК Украины приходилось полагаться на собственную правовую интуицию и профессиональный опыт.

Этим можно и ограничиться в анализе вопросов, касающихся причин, объясняющих все трудности, сопровождавшие применение ГК Украины в течение этих десяти лет.

Перед цивилистическим сообществом Украины на данном этапе стоит более важная задача: максимально приблизить правовое регулирование гражданских отношений к справедливо ожидаемым результатам (определенным правовым стандартам).